

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13020091150282

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

知识产权人滥用市场支配地位的反垄断法律规制

The Regulation of Anti-monopoly Law on Abuse of Market

Dominant Position of Intellectual Property Rights

李杰

指导教师姓名: 丁丽瑛 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2012 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

知识产权在市场经济条件下，往往与巨大的经济能量、强大的经济控制力相联系。因其与生俱来的“垄断性”特征，使得知识产权法和反垄断法原本泾渭分明的两个法律部门产生了交集。特别是知识产权人滥用市场支配地位的行为，已经成为大型企业非法垄断的主要形态。

我国《反垄断法》刚实施不久，各方面制度都还存在欠缺，针对一些跨国公司滥用知识产权限制市场竞争，损害我国企业和消费者利益的行为，仍不能对其进行有效的约束。为应对这一局面，我们必须加紧这方面的研究和探索，这也是本文写作的主要目的。

本文除引言和结论外，正文共分为三个章节。

第一章主要对知识产权的垄断性特征以及滥用市场支配地位的一般性理论进行介绍，为后文的论述做出铺垫。

第二章详细论述知识产权领域滥用市场支配地位制度的重要问题，通过分析知识产权和滥用市场支配地位的基本关系，界定知识产权领域的“相关市场”以及“市场支配地位”，进而提出区分知识产权的正当行使与滥用市场支配地位行为的逻辑思路，逐步就相关问题展开全面论述。并对涉及知识产权的滥用市场支配地位的典型行为以及相关案例进行评析。

第三章在前文论述的基础上，就如何完善我国规制知识产权人滥用市场支配地位的立法提出自己的看法和建议。

关键词：知识产权；反垄断；支配地位

Abstract

Under the conditions of Market Economy, intellectual property is associated with huge economic energy and powerful economic control. The monopoly attribute of intellectual property makes intellectual property law and anti-monopoly law connections, however, the mentioned two laws above are unrelated originally. The behavior of the abuse of dominant market in the field of intellectual property has become the main form of the illegal monopoly operated by multinational enterprises.

Because of the implementation of short time of the anti-monopoly law in our country and the weakness of relevant supporting regulations, for the behavior of abuse of market dominant position operated by multinational enterprises, we still can't carry on the effective constraint.

Except for the introduction and conclusion, there are three chapters in this paper.

The first chapter introduced the monopoly attribute of intellectual property and the basic theory of the abuse of dominant market position, which makes a fundament for the future analysis.

The second chapter discussed the main problems concerning the abuse of market dominant position in the field of intellectual property. Through the analysis on the basic relationship between intellectual property and abuse of market dominant position, we define "relevant market" and "dominant market position" in the field of intellectual property. Then, we propose the logic thinking to distinguish the difference between exercise of intellectual property and the behavior of abuse of market dominant position. In the third subchapter of this chapter, we summarize some typical form of abuse of market dominant position and case study in the field of intellectual property.

On the foundation of above-discussion, in the third chapter, we make a

suggestion about how to improve the anti-monopoly law regulating abuse of market dominant position by the owner of intellectual property in China.

Key Words: Intellectual Property; Anti-monopoly; Dominant Position

厦门大学博硕士论文摘要库

目录

引言	1
第一章 知识产权与滥用市场支配地位概述	2
第一节 知识产权的垄断性	2
一、知识产权的“私权”属性.....	2
二、知识产权的垄断性.....	3
第二节 滥用市场支配地位界定	4
一、滥用市场支配地位行为的特征.....	4
二、市场支配地位的判断.....	6
第二章 知识产权人滥用市场支配地位行为的认定	10
第一节 知识产权与市场支配地位的关系.....	10
一、知识产权与市场支配地位关系的一般认识.....	10
二、知识产权领域的相关市场.....	11
三、知识产权领域的市场支配地位.....	13
第二节 区分知识产权的正当行使与滥用市场支配地位.....	14
一、知识产权领域滥用市场支配地位行为的主要特征.....	14
二、区分知识产权的正当行使与滥用市场支配地位行为.....	15
第三节 知识产权人滥用市场支配地位的典型行为与案例分析	17
一、知识产权与搭售行为.....	17
二、知识产权与拒绝许可.....	21
三、知识产权与价格歧视.....	26
第三章 完善我国规制知识产权人滥用市场支配地位的法律制度 .	30
第一节 我国知识产权反垄断法律实践和立法现状分析	30
一、客观环境日趋严峻.....	30

二、立法相对滞后.....	32
三、《知识产权领域反垄断执法指南》迟迟未能出台.....	34
第二节 完善我国规制知识产权人滥用市场支配地位的法律制度的建议 ...	35
一、正确理解和适用我国《反垄断法》第五十五条的规定.....	35
二、明确知识产权领域的反垄断立法原则.....	37
三、构建知识产权领域的反垄断法律体系.....	38
四、规制知识产权人滥用市场支配地位行为.....	38
结论	40
参考文献	41
致谢	44

Contents

Introduction	1
Chapter 1 Overview of Intellectual Property and Abuse of Market Dominant Position	2
Subchapter 1 the Monopoly of Intellectual Property	2
Section 1 the Private Power Attribute of Intellectual Property	2
Section 2 the Monopoly Attribute of Intellectual Property	3
Subchapter 2 Definition of Abuse of Market Dominant Position	4
Section 1 Main Characteristicis of Abuse of Market Dominant Position	4
Section 2 Definition of Market Dominant Position	6
Chapter 2 Definition of Abuse of Market Dominant Position by the Owner of Intellectual Property	10
Subchapter 1 the Relationship of Intellectual Property and Market Dominant Position.....	10
Section 1 General Analysis of the Relationship between Intellectual Property and Market Dominant Position.....	10
Section 2 the Relevant Market in the Field of Intellectual Property	11
Section 3 the Market Dominant Position in the Field of Intellectual Property	13
Subchapter 2 Distinguishing between Exercise of Intellectual Property Rights and Abuse of Market Dominant Position.....	14
Section 1 Main Characteristics of Abuse of Market Dominant Position in the Field of Intellectual Property.....	14
Section 2 Distinguishing between Exercise of Intellectual Property Rights	

and Abuse of Market Dominant Position	15
Subchapter 3 Some Typical Form of Abuse of Market Dominant Position and Case Study in the Field of Intellectual Property	17
Section 1 Intellectual Property Rights and Tie-Ins.....	17
Section 2 Intellectual Property Rights and Refusal to License	21
Section 3 Intellectual Property Rights And Price Discrimination	26
Chapter 3 Improve the Anti-Monopoly Law Regulating Abuse of Market Dominant Position by the Owner of Intellectual Property in China	30
Subchapter 1 Analysis of the Legislation and Practice in China.....	30
Section 1 the Objective Environment Is Becoming Increasingly Serious .	30
Section 2 Legislation Relative Hysteresis Quality	32
Section 3 “Guide to the Enforcement of Antitrust Law in the Field of Intellectual Property” Fails to Come on Stage	34
Subchapter 2 Suggestions to Improve the Anti-Monopoly Law Regulating Abuse of Market Dominant Position by the Owner of Intellectual Property in China	35
Section 1 to Understand and Apply Article 55 of “Anti-Monopoly Law”	35
Section 2 to Definite the Principle of Anti-Monopoly Law	37
Section 3 to Build the Legal System of Anti-Monopoly Law	38
Section 4 to Regulate Behavior of Abuse of Market Dominant Position ..	38
Conclusion	40
Bibliography	41
Acknowledgments	44

引言

自从 2001 年中国加入 WTO 以来，国家加快了知识产权方面的立法，我国的知识产权制度不断发展和完善，知识产权人合法权益的保护得到了显著的提高。同时，伴随着市场的进一步开放，大量的跨国企业进入国内市场，开始着手在中国的知识产权布局。特别是一些高科技企业，凭借着其拥有的先进技术迅速占领国内市场，在相关市场中迅速形成垄断地位，使我国企业面临着强大的竞争压力。一方面，跨国企业本身确实拥有领先的科技技术，在知识产权方面享有一定的优势；另一方面，我国反垄断法律制度的不完善，企业滥用知识产权而得不到有效约束也是原因之一。以微软为例，其捆绑销售和价格歧视等知识产权垄断问题在欧洲和韩国受到了严厉的处罚，而在我国，却因为缺少相应的反垄断法律对其进行规制，而使其一直能够以知识产权保护为借口攫取巨额利润。

2007 年，我国出台了《反垄断法》，之后相关政府部门也相继出台了一些配套的法律法规，但是由于法律本身并不完善，加上执行力度的缺乏。针对一些跨国公司滥用知识产权限制市场竞争，损害我国企业和消费者利益的行为，仍然不能进行有效约束。时至今日，知识产权垄断已成为限制我国企业成长和发展的一大障碍，也是导致我国消费者权益受损的重要因素。

企业滥用知识产权限制竞争的行为涉及反垄断法的各个方面，包括达成垄断协议、经营者集中等，但是最典型也是目前对我国市场危害最大的还是滥用市场支配地位的行为。因此，研究知识产权人滥用市场支配地位的行为在理论上和实践中都有重要的意义。

本文通过对知识产权法和反垄断法相关理论进行考察，对知识产权人滥用市场支配地位的典型行为和案例进行分析，结合国外知识产权和反垄断方面的立法，对我国相关的法律制度进行评价，在此基础上，提出完善我国相关法律制度的建议。

第一章 知识产权与滥用市场支配地位概述

本部分通过对知识产权“私权”性质和垄断性特征的分析，在考察反垄断法规制滥用市场支配地位理论基础的同时，分析知识产权作为一项专有权在滥用市场支配地位方面的特殊性。

第一节 知识产权的垄断性

一、知识产权的“私权”属性

《知识产权协定》在其序言中宣示“知识产权为私权”，以私权的名义强调了知识财产私有的法律形式。所谓私权，即私的权利，具体可以从以下几个方面进行理解：第一，它是私人的权利，即处于平等地位的民事法律关系主体所享有的权利；第二，它是私有的权利，即为特定民事主体所享有的私人权利；第三，它是私益的权利，即允许追求合法的个人利益的权利。^①

虽然今天绝大多数国家普遍承认知识产权是一种私权，但是，考察知识产权的起源，可以发现知识产权并非从产生之初就属于“私权”。知识产权并非起源于任何一种民事权利，也并非起源于任何一种财产权，它起源于封建社会的“特权”，这种特权，或由君主个人授予，或由封建国家授予、或由代表君主的地方官授予。^②“知识产权为私权”是近代社会法律革命和社会变迁的结果。知识产权制度的形成，经历了一个从封建特许权到资本主义财产权演变的历史过程。在这里强调这种从“特权”到“私权”的演变，可以说明，知识产权制度的形成，本身就是个人利益和社会公共利益在冲突中不断平衡的结果。从利益的角度考察，可以将知识产权法看成是在知识产权人的垄断利益与社会公共利益之间的一种利益分配、法律

^① 吴汉东. 知识产权本质的多维度解读[J]. 中国法学, 2006, (5):97.

^② 郑成思. 知识产权论(第三版)[M]. 北京:法律出版社, 2007. 2.

选择和整合。^①可以说，知识产权虽然属于私权，却又天然的带有公共物品的属性。这种公共物品的属性，就要求知识产权人在行使权利的时候，更多地考虑社会公共利益。

二、知识产权的垄断性

知识产权的垄断性与专有性密不可分，考察知识产权的垄断性要从其专有性进行分析。

知识产权的专有性，有时也被称为知识产权的独占性、排他性，是指知识产权专为权利人所享有，非经法律特别规定或者权利人同意，任何人不得占有、使用和处分的性质。^②从本质上说，知识产权是为了不让竞争对手销售自己的产品或商品而拥有的一种垄断顾客的权利。^③

知识产权的专有性直接来自于法律的规定或者国家的授予，这种法律的规定或者国家的授予是知识产权人利用知识产品的法律前提，也是由知识产权的无形性所决定的。与有形财产所有人可以凭借对财产的占有而实际控制和利用其权利不同，知识产权所有人对权利的行使需要借助于知识产权法律明确地界定知识产权人行使权利的特定范围，这种行使权利的特定范围就是知识产权的“特定领域”。

从垄断的角度对知识产权的专有性进行分析，可以将知识产权的专有性看作是垄断的另一种表达。知识产权具有法定的垄断性，这种垄断性外在表现为权利人可以在一定时间、地域范围内独占基于某一知识财产产生的所有权利。但是，知识产权的这种“垄断性”与反垄断法所表达的垄断是完全不同的两个概念。反垄断法中的垄断是指企业利用自己的优势地位以排挤竞争对手，限制竞争者生产同种产品或者提供同种服务。^④其强调的是—种事实上的行为或状态，此种垄断构成了对相关竞争市场的实质性控制。而知识产权领域中的垄断，仅仅是其独占性和排他性特征的表现，是指知识产权人不允许他人创造同样的知识产品的权利，更强调—种能力。不过，由于法律赋予了知识产权—种专有控制知识产品的权利，并且这种

^① 冯晓青. 利益平衡论:知识产权法的理论基础[J]. 知识产权, 2003, (6):16.

^② 冯晓青. 论知识产权的专有性[J]. 学术论坛, 2006, (5):26.

^③ [日] 富田彻男. 市场竞争中的知识产权[M]. 廖正衡等译, 北京:商务印书馆, 2000. 13.

^④ 梁慧星. 广播节目预告表的法律保护与利益衡量[A]. 民商法论丛(第3卷). 北京:法律出版社, 1995. 340.

专有性对知识资源的自由流动和传播形成了人为的障碍，在一定的条件下知识产权这种法律意义上的垄断可能会成为构成经济垄断的重要因素，甚至是关键因素。^①当知识产权人行使权利超越法律对知识产权专有性范围限制的时候，就会构成对知识产权的滥用，此时将会受到反垄断法的规制。

通过以上分析可以看出，知识产权的垄断性并不等于知识产权垄断。知识产权的垄断性，是对知识产权特征的表达，而知识产权垄断，是反垄断法所规制的具体垄断中的一种，实践中不能将两个概念相混淆。

第二节 滥用市场支配地位界定

一、滥用市场支配地位行为的概念和特征

具有市场支配地位的企业，借助这种地位实施损害社会竞争的行为构成对市场支配地位的滥用。孟德斯鸠在《论法的精神》中曾著述：“任何拥有权力的人都倾向于滥用权力，直到他遇到限制为止，这是一个千古不变的经验。”对于在市场中拥有市场支配地位的企业而言，这种地位本身就是一种“权力”，必须有反垄断法的限制，这种“权力”才能不被滥用。

虽然对“权力”的约束是必不可少的，但是拥有这种“权力”本身并不违法，即企业取得市场支配地位本身并不违法，只有对这种地位加以滥用的行为才构成违法。反垄断法本身并不对市场支配地位本身进行约束，只是限制企业滥用市场支配地位的行为，这是反垄断法一般性的立法原则。

虽然禁止市场支配地位的滥用制度已经被广泛接受为反垄断法的支柱制度，但对滥用市场支配地位这一术语，长期以来却没有明确的定义。经济与合作发展组织（OECD）将滥用市场支配地位（Abuse of a Dominant Position）的解释为：“支配企业为维持或增强其市场地位而实施的反竞争的商业行为。并非没有争议的是，企业实施的这些商业行为，可以认为是旨在限制竞争，对垄断性的控制市场的滥用或者不正当的利用。”^②除此之外，大多数国家的反垄断立法都是以列举的方式规定了滥用市场支配地位

^① 王源扩. 试论与知识产权有关的反竞争行为及其法律控制[J]. 政法论坛, 1996, (4):68.

^② 孔祥俊. 反垄断法原理[M]. 北京:中国政法大学出版社, 2001. 537.

的行为。

美国的《谢尔曼法》（Sherman Act of 1890）是美国最早的反托拉斯立法，也是在美国整个反托拉斯立法体系中处于最核心地位的立法。该法第2条将滥用市场支配地位称之为垄断化或者企图垄断，该条规定：任何人垄断或企图垄断，或者与他人联合或共谋垄断数个州之间或与外国之间的贸易或商业，均属重罪。^①在具体案件中，联邦法院一般运用“合理原则”对当事人是否构成“滥用”进行分析和认定。

《欧共体条约》第82条规定，一个或者多个在共同市场具有支配地位的企业滥用这种地位的任何行为，凡可能影响成员国之间贸易的，则因与共同市场不相容而予以禁止。尤其禁止下列滥用行为：（一）直接或间接地施加不公平的购买或销售价格或者其他不公平的贸易条件；（二）限制生产、销售或技术开发，损害消费者利益；（三）对与其他贸易方的相同交易施以不同的条件，从而使其处于不利的竞争地位；（四）要求对方当事人接受在性质或者商业惯例上与合同涉及的项目无关的附加义务作为签订合同的条件。

我国《反垄断法》第17条也规定，禁止具有市场支配地位的经营者从事下列滥用市场支配地位的行为：（一）以不公平的高价销售商品或者以不公平的低价购买商品；（二）没有正当理由，以低于成本的价格销售商品；（三）没有正当理由，拒绝与交易相对人进行交易；（四）没有正当理由，限定交易相对人只能与其进行交易或者只能与其指定的经营者进行交易；（五）没有正当理由搭售商品，或者在交易时附加其他不合理的交易条件；（六）没有正当理由，对条件相同的交易相对人在交易价格等交易条件上实行差别待遇；（七）国务院反垄断执法机构认定的其他滥用市场支配地位的行为。

虽然各国法律对滥用市场支配地位的解释不同，但是普遍都承认拥有市场支配地位对判断“滥用行为”反竞争效果的重要意义。同样的行为，被具有市场支配地位的企业行使和不具有市场支配地位的企业行使，其对市场竞争的危害程度是完全不同。

^① 美国学者称 monopoly 为垄断或垄断力量，monopolization 或 attempts to monopolize 即为垄断市场支配地位，这种称谓与欧盟 abuse of dominant position 含义是一致的。

综上所述，滥用市场支配地位的行为可以概括为以下三方面的特征：

第一，滥用市场支配地位的主体是拥有市场支配地位的企业，无市场支配地位，当然也就不存在滥用的问题。

第二，企业实施了滥用行为，如搭售、拒绝交易等。

第三，企业的行为造成了损害社会竞争的结果，这种结果可能是对其他竞争者或者消费者的损害，也可能是对社会公共利益的损害。

二、市场支配地位的判断

反垄断法对垄断的规制是基于对市场竞争结构和竞争行为两个方面的考虑，像经营者达成垄断协议属于对竞争行为的规制，滥用市场支配地位制度虽然也属于行为规制的范畴，但又是与结构有关的行为规制，可以说是结构性行为规制。^①因为具有市场支配地位的企业具有滥用这种地位的可能性，相对于其他企业而言更容易从事违法行为，反垄断法往往对其特别的监督和控制。

上文我们已经提到，拥有市场支配地位对判断企业行为是否具有反竞争的效果具有重要意义。一个不具有市场支配地位的企业没有能力控制商品或者服务的销售价格，也不可能将自己的选择强加于其他竞争者或者消费者之上。可以说，具有市场支配地位，是企业滥用市场支配地位的前提条件和首要因素。在企业具有市场支配地位的前提下，再来界定企业的竞争行为是否构成滥用才是有意义的。《欧共体条约》第 82 条所规定的禁止性规定首要前提就是一个或者多个企业在相关市场中获得支配地位。不具有市场支配地位的企业即使实施了滥用行为，也不属于条约的管辖范围，只能由其他的竞争法律制度对其进行规制。

由此可见，判断企业行为是否构成反垄断所规制的滥用市场支配地位，首先，就要对企业是否拥有市场支配地位做出界定，即对市场竞争结构做出判断。

（一）市场支配地位的特征

市场支配地位（Dominant Market Position），是企业市场状态的一种表

^① 王先林. 知识产权与反垄断法[M]. 北京:法律出版社, 2008. 190.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库